

STJ00096285

NEIL MACCORMICK

INSTITUCIONES DEL DERECHO

Traducción de
Fernando Atria
y Samuel Tschorne

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES

2011

La colección *Filosofía y Derecho* publica aquellos trabajos que han superado una evaluación anónima realizada por especialistas en la materia, con arreglo a los estándares usuales en la comunidad académica internacional.

Los autores interesados en publicar en esta colección deberán enviar sus manuscritos en documento *Word* a la dirección de correo electrónico manuscritos@filosofiyderecho.es. Los datos personales del autor deben ser aportados en documento aparte y el manuscrito no debe contener ninguna referencia, directa o indirecta, que permita identificar al autor.

En caso de ser aceptada la publicación del original, el autor deberá adaptarlo a los criterios de la colección, los cuales se pueden encontrar, en formato PDF, en la página web www.filosofiyderecho.es.

Quedan rigurosamente prohibidas, sin la autorización escrita de los titulares del «Copyright», bajo las sanciones establecidas en las leyes, la reproducción total o parcial de esta obra por cualquier medio o procedimiento, comprendidos la reprografía y el tratamiento informático, y la distribución de ejemplares de ella mediante alquiler o préstamo públicos.

96 50 36

© Neil MacCormick, 2007

© Título original: *Institutions of Law*, Oxford University Press, 2007
Esta traducción se publica de acuerdo con Oxford University Press

© MARCIAL PONS
EDICIONES JURÍDICAS Y SOCIALES, S. A.
San Sotero, 6 - 28037 MADRID
☎ 91 304 33 03

www.marcialpons.es

ISBN: 978-84-9768-859-8

Depósito legal: M-25421-2011

Diseño de la cubierta: Manuel Estrada. Diseño Gráfico

Fotocomposición: MILÉSIMA ARTES GRÁFICAS, S.L.

Impresión: Elecé, Industria Gráfica, S. L.

Polígono El Nogal

Río Tiétar 24, 28110 Algete (Madrid)

MADRID, 2011

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
PREFACIO	13
INTRODUCCIÓN	17

PRIMERA PARTE NORMA, INSTITUCIÓN Y ORDEN

CAPÍTULO I. ORDEN NORMATIVO	27
1. INTRODUCCIÓN	27
2. HECHOS INSTITUCIONALES	27
3. LO NORMATIVO	30
4. ORDEN NORMATIVO	33
5. SOBRE LAS CONVENCIONES: LAS PRÁCTICAS INFORMALES	36
6. CONCLUSIÓN	37
CAPÍTULO II. ORDEN INSTITUCIONAL	39
1. INTRODUCCIÓN	39
2. MÁS ALLÁ DE LA INFORMALIDAD	40
3. NORMAS EXPRESAMENTE ARTICULADAS.—«REGLAS»	43
4. LA FUERZA PRÁCTICA DE LAS REGLAS: ¿«EXCLUSIÓN» O «REFORZAMIENTO»?	45
5. DISCRECIÓN: VALORES Y PRINCIPIOS	48
6. ESTÁNDARES EN LAS REGLAS	50
7. INSTITUCIÓN Y ORDEN	51

	Pág.
8. INSTITUCIONES DE DERECHO POSITIVO: OBSERVACIONES PRELIMINARES	53
9. AGENCIAS INSTITUCIONALES.....	55
CAPÍTULO III. EL DERECHO Y EL ESTADO CONSTITUCIONAL.	59
1. INTRODUCCIÓN	59
2. ESTADOS	60
3. CONSTITUCIONES.....	66
4. INSTITUCIONES DE DERECHO PÚBLICO.....	71
5. LA SOCIEDAD CIVIL Y EL ESTADO: INTRODUCCIÓN.....	81
6. CONCLUSIÓN: EL DERECHO COMO UN ORDEN NORMATIVO INSTITUCIONAL.....	83
CAPÍTULO IV. UN PROBLEMA: ¿REGLAS O HÁBITOS?	85
1. INTRODUCCIÓN	85
2. UNA RECONSIDERACIÓN SOBRE HÁBITO Y REGLA	87
3. HÁBITOS SOBRE REGLAS	94
4. <i>MIND THE GAP!</i>	96
 SEGUNDA PARTE PERSONAS, ACTOS Y RELACIONES	
CAPÍTULO V. LAS PERSONAS	105
1. INTRODUCCIÓN	105
2. ¿QUÉ SON LAS PERSONAS?	106
3. LAS CAPACIDADES DE LAS PERSONAS: CAPACIDAD PASIVA.	116
3.1. Capacidad pasiva pura.....	116
3.2. Capacidad transaccional pasiva.....	117
4. LAS CAPACIDADES DE LAS PERSONAS: DE LA CAPACIDAD ACTIVA EN GENERAL.....	120
5. CAPACIDAD-RESPONSABILIDAD.....	122
6. CAPACIDAD TRANSACCIONAL	124
7. SOBRE LAS CAPACIDADES DE LAS PERSONAS JURÍDICAS .	127
8. ESTATUS	129
CAPÍTULO VI. ILÍCITOS Y DEBERES	133
1. INTRODUCCIÓN	133
2. RECONSIDERANDO LO NORMATIVO	134

	Pág.
3. DIFERENCIANDO LO ILÍCITO DE LO NO ILÍCITO	135
4. SOBRE LOS DEBERES	143
5. DE LAS OBLIGACIONES Y LO OBLIGATORIO	149
 CAPÍTULO VII. POSICIONES Y RELACIONES JURÍDICAS: DE- RECHOS Y OBLIGACIONES	 151
1. INTRODUCCIÓN	151
2. EL «DERECHO DE LAS OBLIGACIONES»	152
3. DE LOS DERECHOS EN GENERAL Y EN RELACIÓN CON LA CONDUCTA	155
4. LOS DERECHOS RESPECTO DE MODOS DE SER/ESTAR Y DE ESTADOS DE COSAS	168
 CAPÍTULO VIII. LAS RELACIONES JURÍDICAS Y LAS COSAS: LA PROPIEDAD	 173
1. INTRODUCCIÓN	173
2. LAS COSAS Y LOS DERECHOS A ELLAS	174
3. DERECHOS REALES.—ADQUISICIÓN Y TÍTULO	178
4. DERECHOS REALES.—SU CONTENIDO	180
5. ALGUNAS OBSERVACIONES ACERCA DE LOS DERECHOS DE PROPIEDAD INTELECTUAL	187
6. FRACCIONANDO LA PROPIEDAD: EL <i>TRUST</i>	191
7. CONCLUSIÓN	194
 CAPÍTULO IX. POTESTADES JURÍDICAS Y VALIDEZ	 197
1. INTRODUCCIÓN	197
2. EL DERECHO COMO HABILITADOR	199
3. VALIDEZ	206
4. DERROTABILIDAD	209
5. INMUNIDAD	213
 TERCERA PARTE DERECHO, ESTADO Y SOCIEDAD CIVIL	
 CAPÍTULO X. EL DERECHO PÚBLICO Y LAS POTESTADES: EL DERECHO Y LA POLÍTICA	 219
1. INTRODUCCIÓN	219
2. POTESTADES PÚBLICAS	220
3. DIFERENCIANDO EL DERECHO PÚBLICO	224

	Pág.
4. EL DERECHO PÚBLICO Y LA POLÍTICA	226
5. EL VALOR POLÍTICO DE LA IMPARCIALIDAD JUDICIAL.....	231
6. ¿PODER POLÍTICO POR SOBRE EL DERECHO?.....	233
 CAPÍTULO XI. LÍMITES AL PODER: LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	 237
1. INTRODUCCIÓN	237
2. DERECHOS COMO LÍMITES POSIBLES AL GOBIERNO	241
3. LA INSTITUCIONALIZACIÓN DE LOS DERECHOS.....	247
4. PROBLEMAS SOBRE LOS DERECHOS: ¿QUIÉN HA DE JUZGAR?.....	254
 CAPÍTULO XII. DERECHO PENAL Y SOCIEDAD CIVIL: DERECHO Y MORAL	 259
1. INTRODUCCIÓN	259
2. ILÍCITOS Y DELITOS	261
3. MORALISMO LEGAL	269
4. LOS DELITOS DE LAS PERSONAS JURÍDICAS	273
5. CONCLUSIÓN	276
 CAPÍTULO XIII. EL DERECHO PRIVADO Y LA SOCIEDAD CIVIL: DERECHO Y ECONOMÍA	 277
1. INTRODUCCIÓN	277
2. DERECHO PRIVADO Y VIDA PRIVADA	278
3. DERECHO PRIVADO Y COMERCIO	279
4. DERECHO PRIVADO Y ECONOMÍA.....	281
5. LA PROPIEDAD Y LAS OBLIGACIONES: EL ANÁLISIS INSTITUCIONAL.....	285
6. DERECHO, ECONOMÍA E INFORMACIÓN	291
7. CONCLUSIÓN	296

CUARTA PARTE

DERECHO, MORAL Y METODOLOGÍA

CAPÍTULO XIV. DERECHO POSITIVO Y AUTONOMÍA MORAL ..	301
1. INTRODUCCIÓN	301
2. EXPLICANDO EL CARÁCTER POSITIVO DEL DERECHO	302
3. CONTROVERSIAS MORALES Y DECISIONES JURÍDICAS	305
4. LA AUTONOMÍA MORAL	308

	<u>Pág.</u>
5. EL DERECHO: INSTITUCIONALIDAD, AUTORIDAD Y HETERONOMÍA.....	312
6. REDUCIENDO EL CONTRASTE: HETERONOMÍA RELATIVA DEL DERECHO	318
7. CUESTIONANDO EL CONTRASTE: ARGUMENTACIÓN E INTERPRETACIÓN EN EL DERECHO	320
 CAPÍTULO XV. SOBRE EL DERECHO Y LA JUSTICIA	 325
1. INTRODUCCIÓN	325
2. LIBERTAD CIVIL Y MORAL CRÍTICA	327
3. RELIGIÓN, LIBERTAD Y DERECHO	330
4. EL DERECHO, LA JUSTICIA Y LA POSITIVACIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS	335
5. EL DERECHO Y SU PRETENSIÓN IMPLÍCITA DE JUSTICIA....	339
6. ALGUNAS OBSERVACIONES SOBRE «POSITIVISMO» Y «DERECHO NATURAL»	343
 CAPÍTULO XVI. DERECHO Y VALORES: REFLEXIONES SOBRE MÉTODO	 347
1. INTRODUCCIÓN	347
2. DEFINICIÓN, CONVENCIONALISMO Y EL «AGUIJÓN SEMÁNTICO»	348
3. EXPLICACIÓN ANALÍTICA Y PLURALISMO JURÍDICO	352
4. CONOCIMIENTO JURÍDICO Y HECHOS INSTITUCIONALES....	357
5. DERECHO, ESTADO Y SOCIEDAD CIVIL.—«SIGNIFICADO FOCAL» E «INTERPRETACIÓN CONSTRUCTIVA»	362
6. OTRA VEZ.—« <i>MIND THE GAP!</i> »	367
7. ¿UN FÁCIL ECLECTICISMO?	372
8. CONCLUSIONES FINALES	374
9. CODA.....	375
 BIBLIOGRAFÍA.....	 377